



THE UNIVERSITY *of* EDINBURGH

## Edinburgh Research Explorer

### **Harke, J.-D. Locatio conductio, Kolonat, Pacht, Landpacht (Schriften zur Europäischen Rechts- und Verfassungsgeschichte Band 48) (Berlin 2005)**

**Citation for published version:**

Du Plessis, P 2007, 'Harke, J.-D. *Locatio conductio, Kolonat, Pacht, Landpacht* (Schriften zur Europäischen Rechts- und Verfassungsgeschichte Band 48) (Berlin 2005)', *The Legal History Review*, vol. 75, no. 1, pp. 55-56. <https://doi.org/10.1163/157181907781602827>

**Digital Object Identifier (DOI):**

[10.1163/157181907781602827](https://doi.org/10.1163/157181907781602827)

**Link:**

[Link to publication record in Edinburgh Research Explorer](#)

**Document Version:**

Publisher's PDF, also known as Version of record

**Published In:**

The Legal History Review

**Publisher Rights Statement:**

© Du Plessis, P. (2007). Harke, J.-D. *Locatio conductio, Kolonat, Pacht, Landpacht* (Schriften zur Europäischen Rechts- und Verfassungsgeschichte Band 48) (Berlin 2005). *Tijdschrift voor Rechtsgeschiedenis*, 75(1), 55-56. [10.1163/157181907781602827](https://doi.org/10.1163/157181907781602827)

**General rights**

Copyright for the publications made accessible via the Edinburgh Research Explorer is retained by the author(s) and / or other copyright owners and it is a condition of accessing these publications that users recognise and abide by the legal requirements associated with these rights.

**Take down policy**

The University of Edinburgh has made every reasonable effort to ensure that Edinburgh Research Explorer content complies with UK legislation. If you believe that the public display of this file breaches copyright please contact [openaccess@ed.ac.uk](mailto:openaccess@ed.ac.uk) providing details, and we will remove access to the work immediately and investigate your claim.



livre XX du Digeste, la *sedes materiae*, celle de Spruit et Verdam, mais assez souvent pour la contester et en proposer une autre, ce qui montre qu'on peut comprendre le texte en question de différentes manières.

Ultime réflexion. Celui qui, comme l'auteur de ces lignes, a vécu sa vie de romaniste à la seconde moitié du XXe siècle, constate avec un certain émerveillement que Mme Out retrouve et cultive le style et les méthodes des Pandectistes, qu'elle cite d'ailleurs régulièrement. Son ouvrage ferait belle figure dans la littérature allemande du XIXe siècle. Elle cherche à découvrir, ou faut-il dire: inventer?, un système fermé et cohérent où tout a sa place, où tout s'explique, tout se justifie. Il n'y a rien qui déborde. On finit la lecture avec le sentiment rassurant qu'elle a vu tout et que tout est "propre en ordre". Si l'on ne le sait pas encore, on voit ici démontré *ad oculos* qu'il y a des vagues, des modes, de l'idéologie même, dans l'histoire de l'interprétation des sources. Mme Out a réussi un ouvrage fascinant sur un sujet qui ne l'est pas moins. On ne peut que lui rendre hommage et s'en féliciter.

Fribourg (Suisse)

F.B.J. Wubbe

J.-D. HARKE, *Locatio conductio*, Kolonat, Pacht, Landpacht. [Schriften zur Europäischen Rechts- und Verfassungsgeschichte, 48]. Duncker & Humblot, Berlin [2005]. 108 S.

In the introduction to this slender tome, Harke relates how the present work came about as a result of his participation in an ongoing project to provide a historical commentary on the BGB. The author relates: 'Es (this book) enthält, was in diese nicht gehört: ...' (Vorwort). Never has a more truthful statement been made in an introduction, for this book has all the hallmarks of a random selection of off cuts.

The book is divided into three sections which are further subdivided into paragraphs. In the first section, the author provides a summary of the Roman-law position. The sources are analysed and 'some' of the most important recent academic contributions on the topic are discussed. While the examination is generally clear and the conclusions reached academically justifiable, it is a pity that Harke did not consider the excellent book by R. Cardilli *L'Obbligazione di 'praestare' e la responsabilità contrattuale in diritto romano (II sec. A.C.–II sec. D.C.)* (Milan 1995). The author also completely disregarded the important articles of Luigi Capogrossi Colognesi on the topic, which luckily have since been distilled into his magisterial book on *remissio mercedis* (L. Capogrossi Colognesi, *Remissio mercedis*, Naples 2005). Although Harke's views on the Roman guise of *remissio mercedis* are broadly acceptable, it has to be pointed out that many academic discussions mentioned (and followed) by the author were written from the perspective of German legal dogmatics which insist that Roman law had a unified concept of risk in lease which operated on the back of static concepts such as *vis maior*. It might have served the author well to have been more critical about this approach.

Section 2 is where this book loses its way. It aims to provide in the space of 55 pages (!) a 'Plato to NATO' account of the subsequent legal development surrounding remission of rent on account of unforeseen and uncontrollable events. Apart from the astonishing brevity with which this has been attempted, there are more serious issues with this chapter. Possibly the single biggest one is the nature of the exercise. The 'synchronic' legal-historical method, whereby a specific rule of law is traced from its inception in Roman law through various periods in history to its modern derivative in a European Code, has become rather unfashionable in recent years. Not only have there been more academic emphasis on the 'diversity / plurality' within the *ius commune*, but it has also been pointed out that such an investigation creates a distorted 'law out of context' assessment of a specific rule of law in any given period. With that said, it is a pity that Harke presents no account of

the methodology that he intends to employ in this chapter. Instead, the reader is merely thrown in at the deep end and has to wade through a sea of Glossators, Natural-lawyers and Pandectists. The author would have been well-advised to have taken a few pages to explain which periods / 'schools' and legal-philosophical currents were to be included in this chapter and the reason for doing so.

In section 3, Harke presents an account of the modern derivative of remission of rent on account of unforeseen and uncontrollable events found in a number of articles in the BGB. Although the author makes an interesting plea for legal reform based on his historical analysis for this area of law, it does seem a bit out of kilter with the rest of the book and should have been reconsidered.

The contract of letting and hiring, both in its Roman guise and in its later historical development, has become the subject of intense scholarly treatment in the last few years. It is a vibrant area of scholarship in which much is published and even more is debated. Had Harke taken more time to consider the scope and structure of this work, it could have been a valuable contribution. Unfortunately, as it stands, this book demonstrates exactly why the 'synchronic' legal-historical method has fallen out of fashion.

Edinburgh

P.J. du Plessis

M. GLATTHAAR, Bonifatius und das Sakrileg, Zur politischen Dimension eines Rechtsbegriffs. [Freiburger Beiträge zur mittelalterlichen Geschichte, Studien und Texte, 17]. Peter Lang, [Frankfurt am Main usw. 2004]. XIII + 735 S.

Die im wörtlichen Sinne des Wortes 'gewichtige' Arbeit wurde als Manuskript unter Betreuung von Hubert Mordek, Dieter Mertens und Hans-Jochen Schiewer 2004 als Dissertation in Freiburg angenommen.

Ursprünglich als Arbeit zur Begriffsgeschichte des Sakrilegs im Frühen Mittelalter geplant, entschied sich der Verfasser letztlich für eine tiefergehende Analyse anhand der Schwellenepoche der Karolinger unter Fokussierung auf Bonifatius. Jedoch schaltete er dem ersten Teil 'A: Bonifatius und das Kirchensakrileg' (S. 43–360) eine 'Vorgeschichte' (S. 1–42) voraus, die auf seinen Vorstudien zum allgemeinen Begriff des Sakrilegs beruht.

Die zweite Hälfte des Buches ist dann mit 'B: Bonifatius und das Glaubenssakrileg' (S. 361–612) betitelt, worauf schließlich noch eine 'Zusammenfassung' (S. 633–638) folgt. Das Buch wird mit einem Verzeichnis der verwendeten Abkürzungen, der zitierten Reihen, der Quellen und Literatur sowie einem ausführlichen und dem Leser dienlichen Register und einigen Abbildungen der wichtigsten Handschriften beschlossen.

M. Glatthaar zeigt in seinem beachtlichen *opus*, wie sich das aus der römischen Epoche bekannte Delikt im Umfeld des *crimen majestatis* hin zur christlichen Auffassung wandelt und unter Bonifatius seine maßgebliche, für das gesamte Mittelalter prägende Bestimmung erfuhr.

Schon in der Spätantike trat dabei der Wandel von einem zunächst engen zu einem weiten christlichen Verständnis ein. So kannte der *Codex Theodosianus* bereits drei Arten von Sakrileggesetzen: gegen Dienst- und Majestätsverletzungen, gekoppelt mit Münzvergehen und sonntäglichen Handeln, gegen Angriffe auf die Geistlichkeit und gegen Andersgläubige und Heiden. In der Folgezeit wurde dann vor allem unter der Rubrik antipagane Gesetzgebung die Verschiebung zum Glaubensdelikt deutlich. Der Übergang vom noch relativ objektiv fassbaren antiken Delikt der Verwüstung und Schändung von Heiligtümern und Kultstätten hin zum christlichen Glaubensdelikt in der Nähe von Häresie, Blasphemie und Schisma vollzog sich dabei eher fließend, das heißt, dass die Ränder stets ungenau und ineinander übergehend blieben. Damit steht das Delikt des Sakrilegs stellvertretend für eine Schuldauffassung, die nicht nur (rechtliche) Strafe, sondern auch